

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 4-19.8-1091/00-03-16

«22» сентября 2016 г. г. Москва

Я, заместитель начальника Правового управления Федеральной антимонопольной службы Крюков Алексей Сергеевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-19.8-1091/00-03-16, возбужденного в отношении LACERTTA INVESTMENTS LTD (адрес: Craigmuir Chambers, Road Town, Tortola VG 1110, British Virgin Islands; зарегистрировано в соответствии с законодательством Британских Виргинских островов 04.02.2010), в присутствии защитника <...> (по доверенности от 07.09.2016), которому разъяснены предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) права лица, в отношении которого ведется производство по делу, а также предусмотренные статьей 25.5 КоАП права защитника,

УСТАНОВИЛ:

В Федеральную антимонопольную службу (далее — ФАС России) 06.07.2016 поступило ходатайство LACERTTA INVESTMENTS LTD о предоставлении согласия антимонопольного органа на приобретение 100 % доли в уставном капитале Общества с ограниченной ответственностью «Нитрохимпром» (далее — ООО «Нитрохимпром») (адрес: 115035, г. Москва, ул. Садовническая, д. 82, стр. 2; ОГРН 1037700119379; ИНН 7718196987; КПП 770501001; дата регистрации юридического лица — 08.11.2001) (далее — ходатайство).

По результатам рассмотрения указанного ходатайства ФАС России установлено следующее.

Между STANHIGH LIMITED (продавец) и LACERTTA INVESTMENTS LTD (покупатель) 28.09.2015 заключен договор купли-продажи доли (далее — договор № 1).

Согласно пунктам 1.1, 2.1, 3.1 договора № 1 продавец продает покупателю долю в уставном капитале ООО «Нитрохимпром» размером 99 % и номинальной стоимостью 9 900 руб. (девять тысяч девятьсот рублей) за 10 000 000 \$ (десять миллионов долларов США), при этом доля переходит к покупателю с момента нотариального удостоверения договора № 1.

Соответствующий договор нотариально удостоверен 28.09.2015 Пекаревой Ольгой Анатольевной, нотариусом нотариального округа Санкт-Петербурга.

Также между ООО «Мидгард» (продавец) и LACERTTA INVESTMENTS LTD (покупатель)

28.09.2015 заключен договор купли-продажи доли (далее — договор № 2).

Согласно пунктам 1.1, 2.1, 3.1 договора № 2 продавец продает покупателю долю в уставном капитале ООО «Нитрохимпром» размером 1 % и номинальной стоимостью 100 руб. (сто рублей) за 1 000 руб. (тысяча рублей), при этом доля переходит к покупателю с момента нотариального удостоверения договора № 2.

Соответствующий договор нотариально удостоверен 28.09.2015 <...>, нотариусом нотариального округа Санкт-Петербурга.

Для целей антимонопольного контроля имеет значение факт получения лицом (группой лиц) возможности осуществления прав голоса, воплощенных в приобретаемых акциях (долях) в уставном капитале хозяйственного общества в результате совершения сделки. Момент заключения договора о приобретении акций (долей) в уставном капитале хозяйственных обществ не всегда совпадает с моментом получения возможности осуществления прав голоса, которые эти акции (доли) предоставляют.

Согласно пункту 12 статьи 21 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — закон № 14-ФЗ) (в редакции, действовавшей на дату заключения договора) доля или часть доли в уставном капитале общества переходит к ее приобретателю с момента нотариального удостоверения сделки, направленной на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества.

Соответственно, моментом совершения сделок по приобретению LACERTA INVESTMENTS LTD 100 % доли в уставном капитале ООО «Нитрохимпром» является дата нотариального удостоверения договоров — 28.09.2015.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 28 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) сделки по приобретению лицом (группой лиц) долей в уставном капитале, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем одной третью долей в уставном капитале данного общества при условии, что до этого приобретения такое лицо (группа лиц) не распоряжалось долями в уставном капитале данного общества или распоряжалось менее чем одной третью долей в уставном капитале данного общества, осуществляются с предварительного согласия антимонопольного органа в случае, если суммарная стоимость активов по последним балансам лица, приобретающего доли, и его группы лиц и лица, доли которого приобретаются, и его группы лиц превышает семь миллиардов рублей или если их суммарная выручка от реализации товаров за последний календарный год превышает десять миллиардов рублей и при этом суммарная стоимость активов по последнему балансу лица, доли которого приобретаются, и его группы лиц превышает двести пятьдесят миллионов рублей либо если одно из указанных лиц включено в реестр хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов.

К ходатайству приложены сведения о суммарной балансовой стоимости активов

группы лиц LACERTTA INVESTMENTS LTD, согласно которым суммарная балансовая стоимость активов группы лиц LACERTTA INVESTMENTS LTD составляет 1 533 931 767 руб. 56 коп. (один миллиард пятьсот тридцать три миллиона девятьсот тридцать одна тысяча семьсот шестьдесят семь рублей пятьдесят шесть копеек).

При этом согласно частям 1, 4 статьи 15 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» отчетным периодом для годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности (отчетным годом) является календарный год - с 1 января по 31 декабря включительно, за исключением случаев создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, а первым отчетным периодом для промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности является период с даты государственной регистрации экономического субъекта по отчетную дату периода, за который составляется промежуточная бухгалтерская (финансовая) отчетность, включительно. На основании подпункта 5 пункта 1 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации налогоплательщики обязаны представлять в налоговый орган по месту нахождения организации годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность не позднее трех месяцев после окончания отчетного года.

В соответствии с частью 3 статьи 12 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» если иное не установлено законодательством Российской Федерации, то стоимость объектов бухгалтерского учета, выраженная в иностранной валюте, подлежит пересчету в валюту Российской Федерации. Согласно пунктам 5, 6 Положения по бухгалтерскому учету «Учет активов и обязательств, стоимость которых выражена в иностранной валюте», утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 27.11.2006 № 154н, пересчет стоимости актива, выраженной в иностранной валюте, в рубли производится по официальному курсу этой иностранной валюты к рублю, устанавливаемому Центральным банком Российской Федерации, а для целей бухгалтерского учета указанный пересчет в рубли производится по курсу, действующему на дату совершения операции в иностранной валюте.

К ходатайству также приложены сведения о суммарной балансовой стоимости активов группы лиц ООО «Нитрохимпром», согласно которым суммарная балансовая стоимость активов группы лиц ООО «Нитрохимпром» составляет 29 720 022 000 руб. (двадцать девять миллиардов семьсот двадцать миллионов двадцать две тысячи рублей).

При изложенных фактических обстоятельствах LACERTTA INVESTMENTS LTD как лицо, приобретающее 100 % доли в уставном капитале хозяйствующего субъекта в результате совершения сделки, предусмотренной статьей 28 Закона о защите конкуренции, обязано было на основании статьи 32 Закона о защите конкуренции представить в антимонопольный орган ходатайство о даче согласия на осуществление такой сделки до ее совершения.

Однако в нарушение указанных норм LACERTTA INVESTMENTS LTD предварительного согласия ФАС России на приобретение LACERTTA INVESTMENTS LTD 100 % доли в уставном капитале ООО «Нитрохимпром» получено не было, более того, соответствующее ходатайство было направлено после перехода 100 % доли в уставном капитале к LACERTTA INVESTMENTS LTD: 28.09.2015 осуществлено приобретение 100 % доли в уставном капитале ООО «Нитрохимпром», а ходатайство в ФАС России подано только 06.07.2016.

При составлении протокола № 4-19.8-1091/00-03-16 об административном правонарушении LACERTTA INVESTMENTS LTD представлены объяснения по делу об административном правонарушении № 4-19.8-1091/00-03-16, согласно которым лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу, согласен с наличием состава и события административного правонарушения, указанного в протоколе № 4-19.8-1091/00-03-16.

Нарушение порядка и сроков представления в антимонопольный орган ходатайств представляет угрозу общественным отношениям в сфере антимонопольного контроля. Такая угроза заключается в затруднении возможности осуществления антимонопольного контроля, независимо от степени влияния на конкуренцию сделок и действий, подлежащих антимонопольному контролю.

Существенная угроза охраняемых общественных интересов в рассматриваемом случае заключается в пренебрежительном отношении LACERTTA INVESTMENTS LTD к своим публично-правовым обязанностям в области антимонопольного законодательства, что создало препятствия ФАС России в осуществлении его функциональных обязанностей. Так, необходимость предварительного представления лицами в антимонопольный орган ходатайств о даче согласия на осуществление сделки обоснована потребностями осуществления государственного контроля за экономической концентрацией, что в соответствии с подпунктом 5.3.3.2 пункта 5 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, относится к полномочиям ФАС России.

При представлении лицом требуемого на основании статей 28, 32 Закона о защите конкуренции ходатайства на осуществление сделки после ее фактического совершения, как это имело место в данном случае, утрачивает смысл институт предварительного согласия антимонопольного органа на совершение соответствующей сделки, поскольку последняя на момент подачи ходатайства уже осуществлена. Указанные обстоятельства свидетельствуют о пренебрежительном отношении LACERTTA INVESTMENTS LTD к требованиям антимонопольного законодательства.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 2.10 КоАП юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных КоАП.

Административная ответственность за данное правонарушение установлена частью 3 статьи 19.8 КоАП.

В соответствии с частью 3 статьи 19.8 КоАП непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган ходатайств, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, а равно нарушение установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи ходатайств влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Как следует из материалов дела и установленных обстоятельств, у LACERTTA INVESTMENTS LTD имелась возможность подать в антимонопольный орган ходатайство о даче предварительного согласия на осуществление сделки по приобретению 100 % доли в уставном капитале ООО «Нитрохимпром» (до 28.09.2015) в соответствии с требованиями статей 28, 32 Закона о защите конкуренции, однако LACERTTA INVESTMENTS LTD этого не сделало, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 19.8 КоАП.

ФАС России каких-либо обстоятельств, свидетельствующих о том, что LACERTTA INVESTMENTS LTD приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований антимонопольного законодательства, не установлено.

Факт совершения административного правонарушения П LACERTTA INVESTMENTS LTD подтверждается протоколом от 19.09.2016 по делу об административном правонарушении № 4-19.8-1091/00-03-16, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения LACERTTA INVESTMENTS LTD к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения постановления не истек.

В силу положений части 1 статьи 1.5 КоАП лицо подлежит ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Поскольку LACERTTA INVESTMENTS LTD должно было знать о необходимости подачи в антимонопольный орган ходатайства о даче предварительного согласия на осуществление сделки по приобретению 100 % доли в уставном капитале ООО «Нитрохимпром» до перехода прав на долю в уставном капитале (до 28.09.2015) в соответствии с требованиями статей 28, 32 Закона о защите конкуренции, имело возможность своевременно и в необходимом объеме представить ходатайство с прилагаемыми у нему документами и не допустить нарушения законодательства, однако не приняло все зависящие от него меры по исполнению предусмотренной антимонопольным законодательством обязанности, а также должно было предвидеть возможность наступления вредных последствий, то вина LACERTTA INVESTMENTS LTD считается установленной.

Таким образом, LACERTTA INVESTMENTS LTD совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 19.8 КоАП.

Объект посягательства — общественные отношения в сфере защиты конкуренции и порядка управления. Объективная сторона состоит в нарушении установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи ходатайств о даче предварительного согласия на осуществление сделки по приобретению 100 % доли в уставном капитале ООО «Нитрохимпром».

Субъект — LACERTTA INVESTMENTS LTD, субъективная сторона — вина в форме неосторожности.

При назначении административного наказания ФАС России необходимо учитывать наличие или отсутствие обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность за совершение административного правонарушения в соответствии со статьями 4.2 и 4.3 КоАП. Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, при рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-19.8-1091/00-03-16 не установлено.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-19.8-1091/00-03-16 установлено наличие предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 4.2 КоАП обстоятельства, смягчающего административную ответственность, а именно добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Так, LACERTTA INVESTMENTS LTD 06.07.2016 в ФАС России представлено ходатайство о даче предварительного согласия на осуществление сделки по приобретению 100 % доли в уставном капитале ООО «Нитрохимпром».

На дату рассмотрения дела об административном правонарушении указанное ходатайство антимонопольным органом не рассмотрено.

Вместе с тем при назначении административного наказания ФАС России следует учесть продолжительность срока между переходом прав на долю в уставном капитале (28.09.2015) и датой подачи в антимонопольный орган ходатайства (06.07.2016). Наконец, следует принять к сведению, что представление LACERTTA INVESTMENTS LTD ходатайства на осуществление сделки после ее совершения фактически устраняет необходимость получения предварительного согласия антимонопольного органа на совершение соответствующей сделки, поскольку последняя на момент подачи ходатайства уже осуществлена. Такие действия LACERTTA INVESTMENTS LTD умаляют принадлежащие ФАС России полномочия по осуществлению государственного контроля за экономической концентрацией.

Также при назначении административного наказания необходимо учитывать характер совершенного LACERTTA INVESTMENTS LTD административного правонарушения: нарушение порядка и сроков представления в антимонопольный орган ходатайств представляет угрозу общественным отношениям в сфере антимонопольного контроля в том числе за экономической концентрацией (вне зависимости от степени влияния на конкуренцию соответствующего договора) и свидетельствует о пренебрежительном отношении LACERTTA INVESTMENTS LTD к требованиям антимонопольного законодательства.

На основании изложенного и учитывая характер совершенного

административного правонарушения, наличие обстоятельства, смягчающего административную ответственность, руководствуясь частями 1, 2 статьи 2.1, статьей 2.10, статьей 4.1, 4.2, частью 3 статьи 19.8, а также статьями 23.48, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать LACERTTA INVESTMENTS LTD (адрес: Craigmuir Chambers, Road Town, Tortola VG 1110, British Virgin Islands; зарегистрировано в соответствии с законодательством Британских Виргинских островов 04.02.2010) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 19.8 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно Федеральному закону от 14.12.2015 № 359-ФЗ «О федеральном бюджете на 2016 год» и приказу Министерства финансов Российской Федерации от 01.07.2013 № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти, оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ID плательщика: 30000000000000000000

УИН: 16133092600000572535

Получатель

ИНН 7703516539

КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

Банк получателя

Операционный департамент Банка России г. Москва 701

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (499) 755-23-24.

На основании части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.